

На правах рукописи

**Салихов Ильсур Ильгизович**

**ИНФОРМАЦИЯ С ОГРАНИЧЕННЫМ ДОСТУПОМ  
КАК ОБЪЕКТ ГРАЖДАНСКИХ  
ПРАВООТНОШЕНИЙ**

Специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринима-  
тельное право; семейное право; международное  
частное право

**Автореферат**  
**диссертации на соискание ученой степени**  
**кандидата юридических наук**

Казань – 2004

Работа выполнена на кафедре гражданского права и процесса Государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Казанский государственный университет им. В.И. Ульянова-Ленина»

**Научный руководитель:** доктор юридических наук, профессор  
Фархтдинов Ягфар Фасхетдинович

**Официальные оппоненты:** доктор юридических наук, профессор  
Воложанин Виталий Петрович

кандидат юридических наук  
Абдуллин Адель Ильсиярович

**Ведущая организация:** Государственное образовательное учреждение  
высшего профессионального образования  
«Саратовская государственная академия права»

Защита диссертации состоится 27 февраля 2004 года в 10.00 часов на заседании диссертационного совета № Д.212.081.13 в Государственном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Казанский государственный университет им. В.И. Ульянова-Ленина» по адресу: 420008, г.Казань, ул.Кремлевская, д.18, юридический факультет, ауд. 326

С диссертацией можно ознакомиться в Научной библиотеке им. Н.И. Лобачевского Казанского государственного университета.

Автореферат разослан 20 января 2004 года.

Ученый секретарь диссертационного совета,  
кандидат юридических наук, доцент

А.Р. Каюмова

## **I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДИССЕРТАЦИОННОЙ РАБОТЫ**

### ***Актуальность темы диссертационного исследования.***

Информационные технологии стали неотъемлемой частью современной цивилизации. Глубокое проникновение информационных технологий в межличностные отношения, осознание и использование людьми информации как мощного конкурентного преимущества при решении коммерческих, политических и даже военно-политических вопросов определяют значение информации как жизненно необходимого ресурса развития любой социальной группы. Динамичное развитие общественных коммуникаций, осознание человечеством широких горизонтов возможностей информации с необходимостью ставят вопрос об опасностях, связанных с получением и использованием различного рода данных и сведений. Как и любое другое благо при определенных обстоятельствах информация может быть использована во вред. Масштабы вредоносного потенциального действия информации выходят далеко за рамки интересов отдельной личности или социальной группы. Получившие распространение информационные войны угрожают национальной безопасности целых государств<sup>1</sup>.

Социальная полезность и потенциальная опасность информации требуют детальной регламентации информационной сферы, выработки механизмов, обеспечивающих информационную безопасность личности, общества и государства. Данный процесс не может оставаться вне рамок правового регулирования – основного инструмента упорядочивания современных общественных отношений. Сегодня правовые системы практически всех развитых стран мира в той или иной форме уделяют внимание этой проблеме. Высокий уровень правовых

---

<sup>1</sup> Информационное общество: Информационные войны. Информационное управление. Информационная безопасность/ Под. Ред. М.А. Вуса. – СПб.: Издательство С.Петербургского университета, 1999. – 212 с.

гарантий информационной безопасности рассматривается как стандарт современного демократического государства <sup>1</sup>.

В России правовой фундамент информационной безопасности строится на принципиальном делении всего объема юридически значимой информации на два вида: общедоступная информация и информация с ограниченным доступом (ст. 10 ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации») <sup>2</sup>. Своим содержанием информация с ограниченным доступом охватывает всю совокупность сведений, составляющих межгосударственные секреты, государственную тайну, а также все разновидности конфиденциальной информации (более двадцати видов тайн и секретов). Правовой режим информации с ограниченным доступом призван охранять сведения, свободное обращение которых нарушает права и законные интересы государства, общества и отдельной личности. Именно этот правовой режим, используя потенциалы различных отраслей права, должен обеспечивать информационную независимость частных лиц в отношениях с государством и между собой <sup>3</sup>, балансировать публичные потребности в свободе информации <sup>4</sup> и конституционное право каждого на сохранение тайны (ст.ст. 23, 24, 29 Конституции РФ).

Первостепенное значение в механизме правовой охраны информации с ограниченным доступом имеет гражданское право, которое специфичным для него методом на принципах диспозитивности и равенства сторон упорядочивает имущественные и личные неимущественные информационные отношения <sup>5</sup>. Применение методов гражданского права, в свою очередь, выдвигает на первый план проблемы квалификации информации с ограниченным доступом в качестве

---

<sup>1</sup> См. Малышева Г. Коммерческая тайна в зеркале закона/Малышева Г.К.//Право и экономика.- 1999.- №10.- С. 20-24; Шишкова А. Закон о доступе к информации: круги по воде /Шишкова А.//Адвокат.- 1999.- №10(46).- С. 61.

<sup>2</sup> Федеральный закон от 20 февраля 1995 г. N 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации"//СЗ РФ 1995. 20 февраля. N 8. ст.609.

<sup>3</sup> См. также: Малько А. Право гражданина на информацию/ Малько А. // Общественные науки и современность. 1995. - № 5. – С. 56-62

<sup>4</sup> См. также: Поворова Е.А. Доступ физических лиц к информации в органах государственной власти (на примере регионального законодательства)/ Поворова Е.А. //Журнал российского права.- 2001.- № 10.- С. 111-115.

<sup>5</sup> О принципах гражданского права см. Потапова О.А. Принципы гражданского права: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03./Потапова О.А.; УГУ.- Ульяновск, - 2002.- 20 с.

объекта гражданских правовых отношений, описания ее признаков, создания единой системы отдельных видов информации с ограниченным доступом, выявления специфики гражданско-правового регулирования их оборота.

Действующее законодательство и имеющиеся научные разработки не позволяют дать однозначные ответы на поставленные вопросы. Существующие в большом количестве нормативные положения об отдельных видах информации с ограниченным доступом бессистемны, часто не регламентируют гражданско-правовой аспект оборота информации с ограниченным доступом, не определяют правовую природу и существенные признаки отдельных ее видов. Данные обстоятельства затрудняют, а во многих случаях исключают юридическую возможность охраны прав и законных интересов участников информационных отношений.

Состояние действующего законодательства отражает состояние правовой науки в данной области. Обозначенные недостатки законодательства наглядно демонстрируют необходимость разработки единой концепции общего правового регулирования и, как частный случай, гражданско-правового регулирования оборота информации с ограниченным доступом.

Изложенные выше соображения предопределили выбор темы диссертационного исследования, его объект, предмет, цели и задачи.

### ***Научная разработанность темы и новизна диссертационного исследования***

Характерное для второй половины XX века бурное развитие информационных технологий, и как следствие - повышение общественного интереса к проблемам информации, вообще, и информационной безопасности, в частности, предопределили резкое увеличение общеотраслевой научной активности в данной сфере. Значительных успехов достигли и правоведы. Благодаря работам, таких исследователей как Бачило И.Л., Брагинский М.И., Венгеров А.Б., Дозорцев В.А., Копылов В.А., Монахов В.Н, Насонова Е. Н.,<sup>1</sup> Огородов Д.В., Сергеев

---

<sup>1</sup> Насонова Е. Н. Информация как объект гражданского права: Дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03./ Насонова Е.Н.; - М., 2002.- 185 с.

А.П., Сидорова О.Ю.,<sup>1</sup> Снытников А.А.<sup>2</sup>, и др. были разработаны теоретические основы правового регулирования общественных отношений в информационной сфере. Достигнутый уровень фундаментальности позволяет специалистам обосновывать самостоятельность информационного права как отдельной комплексной отрасли<sup>3</sup>, издавать современные учебники<sup>4</sup>.

Однако в условиях общенаучной новизны информации как предмета исследования, при отсутствии большой законодательной и судебной практики правовая наука объективно не может располагать глубокими познаниями в данной области. Многие проблемы остаются малоизученными или неизученными вообще. Более того, имеющие место выводы по тем или иным проблемам правового регулирования оборота информации в условиях динамично развивающейся социальной, в том числе правовой действительности требуют своего постоянного обобщения и переосмысления.

В указанном смысле не достаточно изученными проблемами информационного права остаются вопросы правового регулирования оборота отдельного вида информации - информации с ограниченным доступом. Данную проблему в своих работах затрагивали Волчинская Е.К.<sup>5</sup>, Гайнуллина З.Ф.<sup>6</sup>, Гуляева Н. С., Коло-

---

<sup>1</sup> Сидорова О.Ю. Информация как объект абсолютных и относительных гражданских правоотношений. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03./Сидорова О.Ю.; Волгоград, 2003.- С. 30

<sup>2</sup> Снытников А. А. Информация как объект гражданских правовых отношений: Автореф. дис.... канд. юрид. наук : 12.00.03/ Снытников А.А.; Тверск. гос. ун-т.- СПб., 2000.- 26 с.

<sup>3</sup> См. Бачило И.Л. Информационное право. Роль и место в системе права Российской Федерации/ Бачило И.Л./Государство и право.- 2001.- №2.- С. 5-14; Герасимов Б.М. Проблемы Российского информационного законодательства (в оценке отечественных и западных специалистов)/Герасимова Б.М./Информационное законодательство России. 1996.- №6.- С. 9; Кутафин О.Е. Проблемы становления информационного права в России/ Кутафин О.Е. Копылов В.А./ НТИ. Сер. 1. Орг. и методика информ. работы. – 1999. – № 8. – С. 18

<sup>4</sup> См. например: Бачило И.Л. Информационное право: Основы практической информатики: Учебное пособие/Бачило И.Л. – М., 2001; Бачило И.Л., Лопатин В.Н., Федотов М.А. Информационное право: Учебник / Под ред. Б.Н.Топорнина. – СПб.: Юридический центр «Пресс», 2001.

<sup>5</sup> Волчинская Е.К. Защита персональных данных: Опыт правового регулирования/ Волчинская Е.К. – М.: Галерея, 2001.- 223 с.

<sup>6</sup> Гайнуллина З.Ф. Правовое обеспечение прав и законных интересов обладателей необщедоступной информации (коммерческой тайны, ноу-хау) Дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03./Гайнуллина З.Ф. - М., 1998.- 158 с.

миец А.А., Лопатин В.Н.<sup>1</sup>, Малышева Г., Михайлов В., Огородов Д.В., Северин В.А., Семенов С. Н., Суслова С.И., Фатьянов А.А.<sup>2</sup>, Юрченко И. А.<sup>3</sup> и др.

Анализ существующих по данной теме исследований позволяет утверждать, что в юридической науке сформировано лишь общее представление об информации с ограниченным доступом и ее видах. Особое внимание в литературе уделяется государственной, коммерческой<sup>4</sup>, банковской<sup>5</sup> и налоговой тайне<sup>6</sup> в контексте различных отраслей права России. Имеются исследования по некоторым видам тайн личной жизни и профессиональной тайны (служебная, адвокатская, нотариальная и др.)<sup>7</sup>. При исследовании отдельных видов тайн, некоторые специалисты уделяли внимание вопросам терминологии, классификации всей совокупности сведений, составляющих информацию с ограниченным доступом<sup>8</sup>. Проводится исследование социальной природы того или иного вида информации с ограниченным доступом. Рассматриваются общие теоретические вопросы об особенностях правоотношений, возникающих в рамках оборота информации с ограниченным доступом, о специфике формирующихся правовых режимов информации и механизмов их осуществления<sup>9</sup>.

---

<sup>1</sup> Лопатин В. Н. Информационная безопасность России. Дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.01./Лопатин В.Н. - СПб., 2000.- 433 с.

<sup>2</sup> Фатьянов А.А. Правовое обеспечение безопасности информации: Автореф. дис.... д-ра юрид. наук:12.00.02./Фатьянов А.А.- М, 1999.- 40с.

<sup>3</sup> Юрченко И. А. Информация конфиденциального характера как предмет уголовно-правовой охраны: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08./Юрченко И.А.- М., 2000.- 35 с.

<sup>4</sup> Гуляева Н. С. Коммерческая тайна в предпринимательской деятельности: сравнительно-правовое исследование законодательства РФ, зарубежных государств и международно-правового регулирования. Дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03./Гуляева Н.С.- М., 2002.- 188 с.; Жигалов А. Ф. Коммерческая и банковская тайна в российском уголовном законодательстве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08./ Жигалов А.Ф. – М., 2000.- 20 с.; Коломиец А.А. Коммерческая тайна в гражданском праве РФ. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук./ Коломиец А.А. – М., 1999. -25 с.;

<sup>5</sup> Маркелова К.А. Банковская тайна: правовые аспекты: Автеореф. Дис. ... канд. юрид. наук./Маркелова К.А.; Саратов: Саратовская государственная академия права, 2000. - 25 с.

<sup>6</sup> Костенко М.Ю. Правовые проблемы налоговой тайны: Автореф. дис... канд. юрид. наук./Костенко М.Ю. – М., 2002. – 26 с.

<sup>7</sup> См. также: Семенов С. Н. Правовые проблемы секретных и совершенно секретных изобретений в СССР и Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03./ Семенов С.Н; - М., 1996.- 142 с.

<sup>8</sup> См. например: Суслова С.И. Тайна в праве России: цивилистический аспект: Автореф.дис. ... канд. юрид. наук. / Суслова С.И.; Иркутск, 2003.- 25 с.

<sup>9</sup> Огородов Д.В. Правовые отношения в информационной сфере: Дис. ... канд. юрид. наук./Огородов Д.В.; – М., 2002.- 243 с.

Вместе с тем, нам не удалось обнаружить специальных исследований, которые бы на основе анализа общенаучных познаний об информации, как о социальном и правовом явлении, путем обобщения существующих знаний об отдельных тайнах и секретах определили бы правовую природу и признаки информации с ограниченным доступом, как системообразующей категории, венчающей пирамиду всех видов сведений, доступ к которым ограничивается законодательством. Недостаточно четко в литературе определяется место информации с ограниченным доступом в информационной и правовой сфере.

Мало внимания на сегодняшний день в литературе уделяется гражданско-правовому аспекту регулирования оборота информации с ограниченным доступом. Отсутствуют специальные исследования, которые позволяли бы однозначно ответить на вопросы о понятии и признаках информации с ограниченным доступом как объекта гражданских правоотношений, ее месте в общей системе объектов гражданских правоотношений. Нет и единой точки зрения по вопросу о системе отдельных видов информации с ограниченным доступом.

Ситуация неопределенности в общих вопросах теории информации с ограниченным доступом с неизбежностью воспроизводится в результатах научных исследований отдельных видах тайн и секретов. Такие исследования часто противоречивы и требуют своего переосмысления с позиции общей теории информации с ограниченным доступом, в том числе с точки зрения общих положений об информации с ограниченным доступом как объекте гражданских правоотношений.

***Таким образом, проблемы правовой охраны информации с ограниченным доступом представляются малоизученными, а предпринятое нами исследование правового режима информации с ограниченным доступом в контексте теории о гражданско-правовых отношениях - обладающее научной новизной.***

Исследование информации с ограниченным доступом в контексте общей теории объектов гражданских правоотношений потребовало обобщения научного знания о гражданских правоотношениях, их объектах, изучения иных вопросов теории гражданского права. Для этих целей были использованы работы сле-



дующих специалистов в области общей теории и теории гражданского права: Алексеев С.С., Абдуллин А.И., Бабаев В.К., Брагинский М.И., Витрянский В.В., Воложанин В.П., Дудин А.П., Иоффе О.С., Лазарев В.В., Мейер Д.И., Решетов Ю.С., Сергеев А.П., Суханов Е.А., Хропанюк В.Н., Шершеневич Г.Ф. и др.

### ***Объект и предмет диссертационного исследования.***

Объектом диссертационного исследования является системообразующая категория, охватывающая своим содержанием весь объем необщедоступных данных и сведений - информация с ограниченным доступом как правовое явление, как объект общественных отношений, регламентируемых правом.

Предмет диссертационного исследования составляют проблемы понятия, классификации, общих условий и особенностей правового регулирования оборота информации с ограниченным доступом как объекта гражданских правовых отношений; обобщение отечественного и зарубежного опыта правового регулирования оборота информации с ограниченным доступом; анализ особенностей гражданского правового регулирования отдельных видов информации с ограниченным доступом; разработка и методологическое обоснование мер по совершенствованию действующего гражданского законодательства.

### ***Цели и задачи диссертационного исследования.***

Настоящим исследованием мы стремимся достичь следующих **целей**: разработать основные теоретические положения, определяющие правовую природу, признаки и систему информации с ограниченным доступом как объекта гражданских правоотношений. С учетом сделанных выводов необходимо раскрыть особенности правового регулирования оборота отдельных видов информации с ограниченным доступом, выявить недостатки и обозначить перспективы развития действующего законодательства России об информации с ограниченным доступом.

Для достижения указанных целей поставлены следующие **задачи**:

1. Определить сущность и признаки информации с ограниченным доступом как вида информации, социального и правового явления. Определить место информации с ограниченным доступом в информационной среде.
2. Провести анализ содержания основных источников права с целью определить современное состояние правового регулирования общественных отношений в сфере оборота информации с ограниченным доступом.
3. Выявить признаки и сформулировать определение понятия информации с ограниченным доступом как объекта гражданских правоотношений.
4. Определить место информации с ограниченным доступом в общей системе объектов гражданских правоотношений.
5. Провести научную классификацию отдельных видов информации с ограниченным доступом.
6. С учетом выводов, сделанных в отношении правовой природы, признаков и классификации информации с ограниченным доступом, раскрыть основы общеправового и особенности гражданско-правового регулирования оборота отдельных видов информации с ограниченным доступом, выявить недостатки действующего законодательства в данной сфере и разработать пути их устранения.

***Нормативная и теоретическая база, методологическая основа диссертационного исследования.***

Нормативную и теоретическую базу настоящего исследования составляют отдельные источники международного права, законодательство России, некоторые источники права зарубежных стран, а также работы ведущих отечественных ученых по общей теории, теории гражданского и информационного права.

Методологическую основу настоящего исследования составляет комплекс общенаучных и частнонаучных методов познания правовой действительности: основные принципы и категории диалектики; метод анализа и синтеза; логический метод, включая метод дедукции и индукции; метод моделирования; метод системно-структурного анализа; метод формально-юридического и грамматического толкования; метод сравнительного правоведения.

### ***Результаты исследования, полученные лично автором***

В диссертационном исследовании сформулированы и выносятся на защиту следующие положения и выводы, обладающие, по мнению автора, научной новизной:

1. Обосновывается вывод о том, что информация с ограниченным доступом является одним из видов информации как социального и правового явления. Выявлено, что с точки зрения общей классификации информационных объектов, информация с ограниченным доступом является особым видом оперативной социальной, направленной информации. Это позволяет относить к информации с ограниченным доступом только ту информацию, которая находится в рамках социальных отношений и предназначена для определенного круга субъектов, для решения конкретных задач.

2. Обозначены следующие признаки, которые качественно отличают информацию с ограниченным доступом от других видов информации: неизвестность широкому кругу лиц; принадлежность определенному субъектному составу; принятие обладателем информации мер, направленных на ограничение свободного доступа третьих лиц к информации; наличие особой социальной ценности информации в силу ее действительной или потенциальной неизвестности третьим лицам; соответствие информации ограничениям, установленным действующим законодательством.

3. На основе анализа системы источников права России и международного права, посвященных вопросам информации с ограниченным доступом сделан вывод об отсутствии в России и в международной правовой практике единого, комплексного подхода в правовом регулировании оборота информации с ограниченным доступом. Совершенствование национального информационного законодательства России предлагается осуществлять через принятие специального Федерального закона «Об информации с ограниченным доступом». В рамках международного сотрудничества необходимо на основе международных соглашений сформировать единые интернациональные стандарты правового регулирования трансграничного оборота информации с ограниченным доступом.

4. Обосновано, что информация с ограниченным доступом, охватывающая своим содержанием все виды необщедоступной информации, должна рассматриваться как объект гражданского правоотношения, поскольку она соответствует всем его признакам: реально существует независимо от воли и сознания субъектов, существует исключительно в рамках взаимодействия субъектов общественных отношений, может быть предметом господства субъекта правоотношения, способна удовлетворять имущественные и личные неимущественные потребности частных лиц, признание ее в качестве объекта гражданских правоотношений не противоречит законодательству.

5. Доказано, что информация с ограниченным доступом как вид информации, как системообразующая категория, охватывающая своим содержанием весь объем необщедоступной информации, должна рассматриваться как самостоятельный объект и не может отождествляться с другими объектами гражданских правоотношений. В отличие от вещей она обладает принципиально иной – нематериальной природой. В отличие от объектов интеллектуальной собственности информация с ограниченным доступом может и не иметь творческой природы. Сведения, составляющие информацию с ограниченным доступом, не являются предметом исключительных прав. В отличие от личных нематериальных благ информация с ограниченным доступом, по общему правилу, не обладает свойством неотчуждаемости и имеет с личными нематериальными благами различный правовой режим (применительно к личным нематериальным благам действующее гражданское законодательство реализует лишь функцию защиты нарушенных прав).

6. Разработана система признаков, позволившая сформулировать следующее определение понятия информации с ограниченным доступом как объекта гражданских правоотношений: *«Информация с ограниченным доступом – способные быть предметом имущественных и личных неимущественных отношений, известные только определенному кругу лиц и обладающие в силу этого особой ценностью сведения, данные и знания, в отношении которых обладателем принимаются меры, направленные на ограничение свободного*

*доступа третьих лиц, распространение которых может причинить существенный вред заинтересованным лицам».*

7. По оригинальному основанию проведена научная классификация всей совокупности отдельных сведений, свободный доступ к которым ограничивается действующим законодательством. В основу классификации положен сложный признак, одновременно сочетающий в себе особенности субъектного состава, способа возникновения правового режима и содержания (характера) сведений, составляющих информацию с ограниченным доступом. С использованием данного основания классификации весь объем информации с ограниченным доступом представлен сложной системой различных видов информации с ограниченным доступом, объединенных в три большие группы: государственная тайна, межгосударственные секреты и конфиденциальная информация. При этом конфиденциальной информацией признается любая информация с ограниченным доступом, не обладающая признаками государственной тайны либо межгосударственных секретов. Конфиденциальная информация, в свою очередь, представлена такими видами как тайна личной жизни (в т.ч. личная и семейная тайна), коммерческая тайна (в т.ч. секреты производства (ноу-хау) и профессиональная тайна (в т.ч. врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, аудиторская тайна, тайна страхования, тайна связи, тайна социального обслуживания, налоговая тайна, таможенная тайна, тайна усыновления, тайна исповеди, тайна средств массовой информации, служебная тайна, тайна следствия и судопроизводства, банковская тайна, тайна завещания, тайна регистрации актов гражданского состояния, таможенная тайна, служебная тайна). Отстаивается точка зрения о том, что предлагаемый принцип и структура классификации может быть положен в основу единой системы комплексного правового регулирования оборота информации с ограниченным доступом. Обосновывается, что нормативный акт, содержащий общие положения о классификации информации с ограниченным доступом должен быть не ниже уровня федерального закона.

8. Раскрыты основы общеправового и особенности гражданско-правового регулирования большинства (более 20) отдельных видов информации с ограни-

ченным доступом. Выявлен ряд недостатков действующего законодательства и разработаны предложения по их устранению.

Например, наряду с прочими видами информации с ограниченным доступом, в качестве объекта гражданских правоотношений рассматривается государственная тайна. Гражданско-правовой режим государственной тайны формируется сочетанием общих положений законодательства об информации с ограниченным доступом и специальных положений законодательства о государственной тайне. Специфичность правового режима государственной тайны определяется как наличием специального субъекта – государства, так и особым характером самих сведений ее составляющих, социальная ценность которых имеет национальный масштаб. Указанные причины, а также анализ действующего законодательства, допускающего в строго разрешительном порядке хозяйственный оборот государственной тайны, позволили признать государственную тайну ограниченно оборотоспособным объектом гражданских правоотношений.

Сделан вывод о том, что в отличие от государственной тайны, межгосударственные секреты в силу своей наднациональной природы не могут рассматриваться в качестве объекта гражданских правоотношений. Вместе с тем гражданско-правовое регулирование фактического оборота таких сведений между физическими и юридическими лицами, может строиться на основе нормы, распространяющей правовой режим государственной тайны на сведения, составляющие межгосударственные секреты.

В отношении профессиональной тайны (в т.ч. в отношении всех видов конфиденциальной информации ее составляющих) делается вывод о том, что ее коммерческий оборот полностью исключается. Обратное противоречило бы сущности профессиональной тайны, основным назначением которой является нераспространение, обеспечение ограниченного доступа третьих лиц к информации, полученной держателем тайны при осуществлении профессиональных обязанностей от субъекта или иного распорядителя информации. Гражданско-правовое значение оборот профессиональной тайны может иметь в строго определенных случаях, в том числе, когда неправомерным разглашением профессиональной тайны причиняется имущественный и моральный вред. В большинстве

случаев неправомерное распространение профессиональной тайны о гражданине можно квалифицировать как посягательство на личное нематериальное благо гражданина - нарушение его права на сохранение тайны личной жизни.

9. Отстаивается мнение о том, что правовое регулирование оборота отдельных видов информации с ограниченным доступом необходимо формировать на основе единой теоретической концепции о понятии, признаках, классификации и общем правовом, в том числе гражданско-правовом, режиме информации с ограниченным доступом.

В практике правового регулирования каждый вид информации с ограниченным доступом должен иметь нормативное определение, отражающее его правовую природу, признаки и место в общей системе информации с ограниченным доступом. В описании правового режима отдельного вида информации с ограниченным доступом законодатель должен исходить из необходимости последовательной регламентации вопросов о субъектном составе, содержании, основаниях и моменте возникновения и прекращения соответствующего правового режима.

#### ***Теоретическая и практическая значимость результатов исследования.***

Научная значимость настоящего исследования заключается в том, что было проведено обобщение теоретического и практического опыта правового регулирования оборота информации с ограниченным доступом. Исследование обобщенного материала позволило выработать новые теоретические положения об информации с ограниченным доступом как объекте гражданских правоотношений, выявить недостатки действующего законодательства и разработать направления и способы его совершенствования.

Теоретические результаты диссертационного исследования могут быть использованы в качестве учебного материала и как основа для дальнейших научных разработок. Сделанные предложения по изменению действующего законодательства могут быть использованы в законотворческой работе и правоприменительной практике.

### ***Апробация результатов диссертационного исследования.***

Настоящая диссертация прошла обсуждение на теоретическом семинаре юридического факультета Казанского Государственного Университета. Основные положения диссертационного исследования отражены в опубликованных статьях. Кроме этого, результаты диссертационного исследования апробированы при прочтении курса лекций на социально-экономическом факультете Казанского государственного технологического университета, а также на Всероссийской научной конференции, посвященной 50-летию принятия Всеобщей декларации прав человека (Казань, 1999), на ежегодных итоговых научных конференциях Юридического факультета КГУ (2001, 2002, 2003 г.г.), на конференции в Казанском филиале Академии Правосудия посвященной Дню Конституции РФ (декабрь 2003 г.).

### ***Структура диссертационного исследования.***

Структура диссертации обусловлена целями и задачами исследования и учитывает относительную новизну института информации с ограниченным доступом как объекта теоретических исследований и предмета правового регулирования.

Работа состоит из введения, трех глав, объединяющих семь параграфов, заключения, приложений, списка использованных нормативных актов и литературы.

## **II. ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ**

Во **Введении** обосновывается выбор темы и ее актуальность; определяются уровень теоретической разработанности; обосновывается новизна темы исследования; формулируются объект, предмет, цели и задачи исследования; описывается нормативная и теоретическая база, методологическая основа; формулируются основные положения, выносимые автором на защиту.



**Первая глава – «Общая характеристика информации с ограниченным доступом как социального и правового явления»** - посвящена общей характеристике информации с ограниченным доступом как социального и правового явления, исследованию источников правового регулирования общественных отношений в сфере ее оборота.

**В первом параграфе главы 1 – «Понятие и признаки информации с ограниченным доступом как вида информации»** - общую характеристику информации с ограниченным доступом как социального и правового явления предваряет этимологический анализ термина «информация», обобщение большинства существующих философских концепций теории информации, общая характеристика и классификация информации как объекта права. В итоге был сформулирован теоретический фундамент исследования информации с ограниченным доступом как отдельного вида информации. В ситуации общенаучной и частнотеоретической неопределенности по вопросу о социальной и правовой природе информации для целей данного исследования разработано следующее определение информации как правового явления: *«Информация – нематериальные по своей сути, неразрывно связанные с конкретным материальным носителем (в т.ч. с языковыми системами), обладающие количественными и качественными характеристиками сведения о социальной форме движения материи и обо всех других ее формах, в той мере, в какой они используются участниками общественных отношений, вовлечены в орбиту общественной жизни».*

Полученные результаты подтвердили общую позицию действующего законодательства, рассматривающего информацию как самостоятельный объект гражданских правоотношений (ст. 128 ГК РФ), который представляет собой сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления (ст. 2 ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации»<sup>1</sup>).

---

<sup>1</sup> Федеральный закон «Об информации и информатизации и защите информации» от 20 февраля 1995 г. N 24-ФЗ// СЗ РФ. 1995.- № 8. ст. 609.

Далее в первом параграфе главы 1 обосновывается вывод о том, что информацию с ограниченным доступом необходимо признать одним из видов информации как социального и правового явления. Обладая информационной природой, информация с ограниченным доступом имеет признаки, которые качественно отличают ее от других видов данных и сведений.

Вывод об информационной природе информации с ограниченным доступом подтверждает то, что она, как и любая другая охраняемая законом информация, обладает такими признаками как идеальность, неотделимость от материального носителя, способность характеризоваться с количественной и качественной стороны, нелинейность соотношения ее качественных и количественных характеристик, невозможность существования вне взаимодействия субъектов (объектов – применительно к несоциальным видам информации). Информацией с ограниченным доступом может быть признана только оперативная социальная информация. Поскольку именно она, в отличие от структурной и оперативной биологической информации, циркулирует между людьми и используется в процессах управления в человеческом обществе. Право является сугубо социальным явлением и взаимодействие с правом несоциальных видов информации немыслимо. При этом, в силу особенностей, присущих информации с ограниченным доступом, таковой может быть только направленная социальная информация. То есть в отличие от универсальной информации (не имеющей определенного направления, строго ограниченной сферы применения и круга пользователей), информация с ограниченным доступом, будучи направленной информацией, характеризуется как информация, предназначенная для определенного круга субъектов, для решения конкретных задач.

От других видов информации, информацию с ограниченным доступом отличают следующие признаки: *неизвестность широкому кругу лиц; наличие определенного субъектного состава; принятие обладателем информации мер, направленных на ограничение свободного доступа третьих лиц к информации; наличие особой социальной ценности информации в силу ее действительной или потенциальной неизвестности третьим лицам; соответ-*

*ствие информации ограничениям, установленным действующим законодательством.*

Вышеизложенное позволило сформулировать следующее определение понятия информации с ограниченным доступом как правового явления: *«Информация с ограниченным доступом – это известные только определенному кругу лиц и обладающие в силу этого особой ценностью сведения, данные и знания, в отношении которых обладателем принимаются меры, направленные на ограничение свободного доступа третьих лиц, распространение которых может причинить существенный вред заинтересованным лицам».*

Во втором параграфе главы 1 – «Состояние правового регулирования общественных отношений в сфере оборота информации с ограниченным доступом» - проводится общий анализ системы источников права России, посвященных вопросам информации с ограниченным доступом. Данный анализ показал, что правовое регулирование оборота информации с ограниченным доступом получило широкое распространение: задействованы уровень международного права, национального федерального и регионального законодательства, уровень подзаконных нормативных актов.

Вместе с тем, проведенный анализ обнаружил также ряд недостатков.

*Анализ федерального и регионального законодательства позволил сделать вывод об отсутствии в России единого, комплексного подхода в правовом регулировании оборота информации с ограниченным доступом.* Существующие законы и подзаконные акты в большинстве своем ограничиваются указанием на распространение правового режима отдельного вида информации с ограниченным доступом на конкретный вид информации. Ограниченное количество специальных источников не содержат наиболее важных положений, позволяющих использовать единые теоретические и практические стандарты в правовом регулировании оборота информации с ограниченным доступом. Недостаточно четко регламентированы вопросы компетенции государственных органов на различных уровнях (в том числе на уровне субъектов Российской Федерации) государственной власти и управления. Отсутствие модельных нормативно-

правовых на федеральном уровне дезориентирует региональных законодателей и создает условия для возникновения региональных актов, нарушающих действующее законодательство РФ, права и законные интересы граждан и юридических лиц. Все это делает очевидной **необходимость принятия специального Федерального закона «Об информации с ограниченным доступом»**, который бы устранил указанные недостатки и послужил бы базой для дальнейшего совершенствования информационного законодательства. Дополнительно к разработке новых нормативно-правовых актов в части регулирования имущественных отношений, весьма эффективной может оказаться выработка практикой общепринятых правил поведения – обычаев делового оборота.

Обозначенное состояние законодательства России об охране информации с ограниченным доступом, а также отсутствие надлежащей теоретической базы и низкий уровень правового сознания **является причиной слабо развитой судебной практики в данной сфере**. Разработка и принятие новых правовых актов, проведение новых теоретических исследований, целенаправленная популяризация правовых механизмов обеспечения информационной безопасности с неизбежностью повлекут за собой активизацию правоприменительной, в том числе судебной практики по спорам об информации с ограниченным доступом.

Анализ ряда источников международного права, относящихся к теме настоящего исследования, показал, что на международном уровне уже созданы некоторые правовые механизмы охраны тайны личной жизни, тайны переписки, коммерческой и промышленной тайны, персональных данных. Однако единого международно-правового фундамента, признанной на международном уровне концепции правового регулирования оборота информации с ограниченным доступом на сегодняшний день нет. Отсутствие такого фундамента и созданных на его основе специальных актов международного права создает ситуацию правового вакуума, объективно противного интересам международной общественности. **Задачей мирового сообщества в данной ситуации представляется скорейшее принятие международных актов, которые определили бы правовые принципы и общие условия транснационального оборота информации, установили единый стандарт квалификации и ограничения оборота от-**

*дельных видов информации, унифицировали правила национального и установили правила транснационального оборота информации с ограниченным доступом.*

**Вторая глава диссертации – «Информация с ограниченным доступом в структуре гражданских правоотношений»** - посвящена исследованию информации с ограниченным доступом как объекта гражданских правовых отношений. Проводится классификация информации с ограниченным доступом.

**В первом параграфе главы 2 – «Понятие и признаки информации с ограниченным доступом как объекта гражданских правоотношений»** - на основе предварительного анализа различных теорий гражданского правоотношения, теорий его объекта выделяются признаки и определяется понятие информации с ограниченным доступом как объекта гражданских правоотношений.

Делается вывод о том, что информация с ограниченным доступом как системообразующая категория, венчающая пирамиду всех видов необщедоступной информации, должна рассматриваться как самостоятельный объект гражданского правоотношения. Это означает, что в силу специфики данного явления и общественных отношений, складывающихся по его поводу, информация с ограниченным доступом претендует на специальное правовое регулирование, формирующее особый правовой режим. Целевой направленностью данного правового режима должно быть максимальное обеспечение информационной безопасности личности, общества и государства.

Вывод о самостоятельности информации с ограниченным доступом как объекта гражданских правоотношений был сделан на основе предварительного анализа различных теорий правоотношений и их объектов. Предпочтение было отдано точке зрения, согласно которой гражданским правоотношением необходимо признать юридическую связь равных, имущественно и организационно обособленных субъектов по поводу имущественных и личных неимущественных отношений, выражающаяся в наличии у них субъективных прав и обязанностей,

обеспеченных возможностью применения к их нарушителям государственно-принудительных мер имущественного характера»<sup>1</sup>.

Во всем многообразии теорий объекта правоотношения предпочтение было отдано теориям плюралистического толка, признав обоснованной позицию А.П. Дудина<sup>2</sup>, справедливо отмечающего, что только плюралистические теории объекта являются перспективными, так как они идут путем выяснения связи объекта правоотношения с интересами субъектов, выводящим за пределы бесплодного анализа юридической формы правоотношения и ориентируют на установление связи этой формы с различными (материальными и иными) средствами удовлетворения интересов потребностей людей.

Кроме этого, для целей настоящего исследования сформулирована система критериев (признаков), которые позволяют обособить объекты гражданского правоотношения в общем объеме объектов окружающей нас действительности.

Как результат, за основу было предложено взять следующее определение понятия объекта гражданского правоотношения: ***«Объектом гражданского правоотношения признается существующее независимо от воли и сознания субъектов, явление окружающей действительности, которое в силу своих физических, ценностных свойств и особенностей правового режима может выступать предметом имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений субъектов гражданского права».***

Подготовленный теоретический фундамент позволил сопоставить признаки информации с ограниченным доступом, как общеправового явления, с признаками объектов гражданского права и положительно ответить на вопрос о возможности признания информации с ограниченным доступом объектом гражданских правовых отношений. В частности, как и любой другой объект гражданских правоотношений, информация с ограниченным доступом ***реально существует независимо от воли и сознания субъектов***, поскольку информация с ограниченным доступом представляет собой объективно существующие знания,

---

<sup>1</sup> См. Гражданское право. В 2 т. Том 1. Учебник. Издание второе переработанное и дополненное/ Отв. ред. Е.А. Суханов. – М.: Издательство БЕК, 2000. С. 92.

<sup>2</sup> Дудин А.П. Объект правоотношения (вопросы теории)/Дудин А.П.; Саратов. - Изд-во Саратовского университета.- 1980. - С.74.

сообщения и сведения. Информация с ограниченным доступом *существует исключительно в рамках взаимодействия субъектов общественных отношений*: отдельно взятых индивидуумов, их групп, а также таких социальных образований, как государство, муниципальные органы и юридические лица. В структуре явления «информация с ограниченным доступом» изначально заложена возможность субъектов – владельцев такой информации определять дальнейшую судьбу информации с ограниченным доступом. Это позволяет сделать вывод о том, что информация с ограниченным доступом *может быть предметом господства субъекта правоотношения*. Способность информации с ограниченным доступом удовлетворять имущественные и неимущественные потребности частных лиц, на наш взгляд, во многом совпадает с понятием социальной ценности. То есть *способность удовлетворять имущественные и личные неимущественные потребности частных лиц* присутствует у информации с ограниченным доступом изначально. И, наконец, информация с ограниченным доступом как правовое явление получила свое *признание на законодательном уровне*.

На основании изложенного было сформулировано следующее определение информации с ограниченным доступом как объекта гражданского правоотношения: *«Информация с ограниченным доступом – способные быть предметом имущественных и личных неимущественных отношений, известные только определенному кругу лиц и обладающие в силу этого особой ценностью сведения, данные и знания, в отношении которых обладателем принимаются меры, направленные на ограничение свободного доступа третьих лиц, распространение которых может причинить существенный вред заинтересованным лицам»*.

Во втором параграфе главы 2 – «Место информации с ограниченным доступом в системе объектов гражданских правоотношений» - определяется место информации с ограниченным доступом в общей системе объектов гражданского права, обосновывается самостоятельность информации с ограниченным доступом как вида информации, как объекта гражданских правоотношений.

Выявленные сущность и признаки информации с ограниченным доступом позволили сделать вывод о том, что ***информация с ограниченным доступом не может отождествляться ни с одним из других объектов и должна быть признана самостоятельным объектом гражданских правоотношений.***

В обоснование данного вывода был проведен сравнительный анализ соотношения информации с ограниченным доступом с другими, «традиционными» объектами гражданских правоотношений: вещами, объектами интеллектуальной собственности и нематериальными благами.

***Информация с ограниченным доступом не может отождествляться с вещами,*** поскольку обладает принципиально иной – нематериальной природой. Содержание информации не зависит от формы ее материального носителя. Отождествление информации с ограниченным доступом и вещей, с одной стороны, ограничивает возможности права охранять потенциально недокументированные виды информации с ограниченным доступом (тайна исповеди, врачебная тайна, адвокатская тайна и т.п.). С другой стороны, это противоречит Гражданскому кодексу (ст. 128 ГК РФ), который выделяет информацию в качестве самостоятельного объекта правового регулирования, наряду с вещами, работами, услугами, нематериальными благами и интеллектуальной собственностью, а также ст. 2 Закона РФ «Об информации, информатизации и защите информации», признающей информацией любые сведения, независимо от формы ее представления.

Несмотря на общую информационную природу, ***информация с ограниченным доступом и объекты интеллектуальной собственности отождествляться также не могут.*** Одним из принципиальных отличий является то, что сведения, составляющие информацию с ограниченным доступом, могут и не иметь творческой природы. Основным признаком информации с ограниченным доступом является ее неизвестность, а наличие или ***отсутствие творческой природы принципиально не влияет на сущность информации с ограниченным доступом.*** Требований о творческом характере информации с ограниченным доступом действующее законодательство не содержит. Кроме этого, в отличие от объектов интеллектуальной собственности, ***сведения, составляющие***



*информацию с ограниченным доступом, не являются предметом исключительных прав.* Имеющаяся у субъектов интеллектуальной собственности монополия на создание и использование объекта интеллектуальной собственности у субъектов права на информацию с ограниченным доступом не возникает. Важно и то, что обладание на законном основании информацией с ограниченным доступом не исключает возможности других лиц создавать и использовать аналогичную информацию, полученную ими на законном основании.

С *личными нематериальными благами* информация с ограниченным доступом объединяет их нематериальная природа. Однако в силу того, что информация с ограниченным доступом, по общему правилу, не обладает свойством неотчуждаемости и имеет с личными нематериальными благами различный правовой режим (применительно к личным нематериальным благам действующее законодательство реализует лишь функцию защиты нарушенных прав), отождествлять указанные объекты гражданских правоотношений нельзя. Последнее не исключает возможности формирования сложных правовых режимов в случаях, когда один и тот же объект можно одновременно рассматривать и как информацию с ограниченным доступом и как личное нематериальное благо (например, личная и семейная тайна).

**В третьем параграфе главы 2 – «Классификация информации с ограниченным доступом»** - проводится классификация информации с ограниченным доступом.

Информация с ограниченным доступом представляет собой сложное явление, объединяющее своим содержанием весь объем информации, доступ к которой ограничивается действующим законодательством. Многообразие форм социальных отношений в сфере оборота информации с ограниченным доступом и способов их правового регулирования, с одной стороны, объясняет существование в действующем законодательстве большого количества различных видов секретной информации. *С другой стороны это многообразие требует от законодателей и правоведов глубоко продуманной классификации, создания из всей совокупности отдельных видов информации с ограниченным доступом единой системы, которая выступила бы гарантом последовательной реали-*

***зации в действующем и будущем законодательстве единых стандартов правового регулирования.***

Состояние действующего законодательства по вопросу о классификации информации с ограниченным доступом нельзя признать удовлетворительным. На это неоднократно обращали внимание ведущие специалисты, разработавшие собственные варианты классификации информации с ограниченным доступом или отдельных ее видов. Однако научная критика в данном вопросе сама не совершенна, поскольку не имеет единства точек зрения. В литературе можно встретить большое количество противоречивых вариантов классификации информации с ограниченным доступом и ее видов.

***Несовершенство законодательства и доктрины в указанных вопросах позволило автору предложить собственный вариант классификации всей совокупности сведений, составляющих информацию с ограниченным доступом.***

Разрабатывая указанную классификацию, мы исходили из того, что существующие многообразные термины, которые описывают различные виды информации с ограниченным доступом, с точки зрения этимологии существенных различий не имеют. Поэтому использование их в научной классификации возможно только при условном наполнении их содержания определенным юридическим смыслом. Иными словами, результаты этимологического анализа терминологии информации с ограниченным доступом предоставил автору настоящего исследования свободу в возможности строить иерархию системы видов информации с ограниченным доступом, обращая внимание преимущественно на правовое содержание различных правовых режимов, не нарушая при этом лингвистической формы, а значит и общенаучного содержания используемой терминологии.

***Всю совокупность сведений, составляющих информацию с ограниченным доступом, было предложено классифицировать по сложному основанию, одновременно сочетающему несколько следующих признаков: особенность субъектного состава конкретного вида информации с ограниченным доступом; особенность способа возникновения правового режима отдельно-***

***го вида информации с ограниченным доступом в отношении конкретных сведений; особенность содержания (характера) сведений, составляющих информацию с ограниченным доступом.***

Используя предлагаемое основание классификации можно систематизировать практически всю совокупность сведений, составляющих информацию с ограниченным доступом. Каждый из указанных признаков сам по себе является неотъемлемым признаком любого вида рассматриваемых сведений. При этом особенности проявления каждого признака в конкретном виде информации с ограниченным доступом, а также особенности сочетания указанных признаков позволяют объединить разрозненные сведения в отдельные группы, которые, в свою очередь, можно объединить в единую систему видов информации с ограниченным доступом. Наличие в отдельно взятой группе сведений с ограниченным доступом одинаковых особенностей в трех рассматриваемых признаках, либо в их сочетании, позволяют сделать вывод о самостоятельности данной группы сведений как отдельного вида информации с ограниченным доступом.

***Так всю совокупность сведений, составляющих информацию с ограниченным доступом можно разделить на три вида: государственная тайна, межгосударственные секреты и конфиденциальная информация.*** Соответствующая норма закреплена п. 2 статьи 5 Соглашения о правовом режиме информационных ресурсов пограничных войск государств - участников Содружества Независимых Государств (Москва, 25 ноября 1998 г.) <sup>1</sup>.

Необходимо отметить, что с содержанием данной нормы международного права вступает в коллизию норма статьи 10 Закона РФ «Об информации, информатизации и защите информации», согласно которой документированная информация с ограниченным доступом по условиям ее правового режима подразделяется только на информацию, отнесенную к государственной тайне, и конфиденциальную информацию. Данную коллизию в пользу акта международного права разрешает п. 4 ст. 15 Конституции РФ.

---

<sup>1</sup> Соглашение о правовом режиме информационных ресурсов пограничных войск государств - участников Содружества Независимых Государств (Москва, 25 ноября 1998 г.) Соглашение вступило в силу 25 ноября 1998 г.// Бюллетень международных договоров, июль 2001 г., N 7

*Конфиденциальная информация, в свою очередь, подразделяется на тайну личной жизни (личная и семейная тайна), профессиональную тайну (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, тайна страхования, тайна связи, тайна социального обслуживания, налоговая тайна, таможенная тайна, тайна усыновления, тайна исповеди, тайна средств массовой информации, служебная тайна, тайна следствия и судопроизводства, банковская тайна, тайна завещания, тайна регистрации актов гражданского состояния, таможенная тайна, служебная тайна) и коммерческую тайну.*

*Необходимо отметить, что по смыслу предлагаемой классификации конфиденциальной информацией является любая информация с ограниченным доступом, не отнесенная действующим законодательством к межгосударственным секретам и государственной тайне. Соотношение межгосударственных секретов, государственной тайны и конфиденциальной информации необходимо рассматривать как соотношение трех различных правовых режимов, в совокупности составляющих обций правовой режим информации с ограниченным доступом.*

Любые сведения, обладающие признаками информации с ограниченным доступом, должны быть отнесены, в зависимости от их субъектного состава, содержания и способа возникновения правового режима, либо к межгосударственным секретам, либо к государственной тайне, либо к конфиденциальной информации. При этом к конфиденциальной информации относятся вся информация с ограниченным доступом, которая не обладает признаками государственной тайны и межгосударственных секретов. Такой подход позволяет максимально расширить объем информации с ограниченным доступом наделенной правовой охраной.

Исходя из практической необходимости в формировании надлежащего теоретического фундамента законодательства об информации с ограниченным доступом, мы предлагаем включить в состав информационного законодательства отдельные статьи, содержание которых установит единые принципы классификации информации с ограниченным доступом. При этом проведенное авторами исследование позволило утверждать, **что нормативный акт, содержащий**

*общие положения о классификации информации с ограниченным доступом должен быть не ниже уровня федерального закона.*

Третья глава диссертации – **«Особенности гражданско-правового режима отдельных видов информации с ограниченным доступом»** - на основе выводов, сделанных о правовой природе, признаках и классификации раскрывает общие условия и специфику гражданско-правового регулирования отдельных видов информации с ограниченным доступом.

**В первом параграфе главы 3 - «Особенности гражданско-правового режима государственной тайны и межгосударственных секретов»** - дается общая характеристика и анализируется специфика гражданско-правового режима государственной тайны и межгосударственных секретов.

Анализ правовой природы государственной тайны и действующего законодательства позволил рассматривать государственную тайну, наряду с другими видами информации с ограниченным доступом, как объект гражданско-правовых отношений. Гражданско-правовой режим государственной тайны формируется сочетанием общих положений законодательства об информации с ограниченным доступом и специальных положений законодательства о государственной тайне. Специфичность правового режима государственной тайны предопределяется как наличием специального субъекта – государства, так и особым характером самих сведений ее составляющих, социальная ценность которых имеет национальный масштаб. Указанные причины, а также анализ действующего законодательства, допускающего в строго разрешительном порядке хозяйственный оборот государственной тайны, позволяют признать государственную тайну ограниченно оборотоспособным объектом гражданских правоотношений.

Подробный анализ законодательства о государственной тайне обнаружил и недостатки, требующие на наш взгляд, внесения соответствующих изменений в текст Закона «О государственной тайне».

В частности абзац 3 статьи 10 Закона РФ «О государственной тайне» необходимо изложить в следующей редакции: «Вред, причиненный распоряди-

телю информации в связи с ее засекречиванием, возмещается государством путем компенсации соответствующих убытков в размерах, определяемых в договоре между органом государственной власти, в распоряжение которого переходит эта информация, и ее распорядителем. Если иное не предусмотрено договором сторон, компенсация указанных убытков должна производиться в денежной форме и в срок, очевидно достаточный для исполнения указанного обязательства государством. В договоре также предусматриваются обязательства распорядителя информации по ее нераспространению. При отказе распорядителя информации от подписания договора он предупреждается об ответственности за несанкционированное распространение сведений, составляющих государственную тайну в соответствии с действующим законодательством».

Межгосударственные секреты - это определенные в соответствии с национальным законодательством сторон государственные секреты, переданные этими сторонами в рамках осуществления сотрудничества в порядке, установленном каждой из сторон, а также секреты, образующиеся в процессе проведения совместных мероприятий<sup>1</sup>.

Анализ правовой природы и свойств межгосударственных секретов обнаружил у данного вида информации все признаки информации с ограниченным доступом. При этом межгосударственные секреты не могут отождествляться ни с одним из известных видов информации с ограниченным доступом, поскольку обладают неповторимыми особенностями как в характере сведений, субъектном составе, так и в способе возникновения соответствующего правового режима. Вместе с тем в отличие от государственной тайны, межгосударственные секреты в силу своей наднациональной природы не могут рассматриваться в качестве объекта гражданских правоотношений. Гражданско-правовое регулирование имеющего место фактического оборота таких сведений между физическими и юридическими лицами, может строиться на основе нормы, распространяющей

---

<sup>1</sup> Соглашение о правовом режиме информационных ресурсов пограничных войск государств - участников Содружества Независимых Государств (Москва, 25 ноября 1998 г.) Соглашение вступило в силу 25 ноября 1998 г.// Бюллетень международных договоров, июль 2001 г., N 7

правовой режим государственной тайны на сведения, составляющие межгосударственные секреты.

**Во втором параграфе главы 3 – «Особенности гражданско-правового режима конфиденциальной информации»** - дается общая характеристика и специфика гражданско-правового режима как самой конфиденциальной информации (общей категории, охватывающей своим содержанием отдельную группу необщедоступных сведений), так и отдельных ее видов: тайны личной жизни, профессиональной (в т.ч. отдельных видов ее составляющих) и коммерческой тайны.

**Тайна личной жизни**, как термин, в настоящее время не используется действующим законодательством. Данным термином предложено обозначить отдельную группу сведений в системе конфиденциальной информации – сведений, о личной жизни конкретного человека или его семьи. Категория «тайна личной жизни» охватывает своим содержанием два вида тайн, уже существующих в праве России: личная тайна и семейная тайна (ст. 23 Конституции РФ).

Субъектами тайны личной жизни являются исключительно физические лица, безотносительно к их социальному статусу, в том числе к их профессиональной принадлежности. Сказанное не исключает возможности государства и юридических лиц фактически обладать, пользоваться и распоряжаться соответствующими сведениями. Они могут быть держателями, распорядителями и пользователями тайны личной жизни. Содержание тайны личной жизни составляют *персональные данные* - сведения о фактах, событиях и обстоятельствах жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность <sup>1</sup>. Правовой режим тайны личной жизни распространяется только на сведения о частной (личной) жизни гражданина и его семьи и не охватывает собой иные персональные данные. Под иными персональными данными здесь понимаются персональные данные, хотя и представляющие собой сведения о личности, позволяющие его идентифицировать, но в силу социальной необходимости, которыми должны обладать общественные институты, и, прежде всего, компетентные государственные

---

<sup>1</sup> Указ Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188 "Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера"/СЗ РФ 10 марта 1997 г. N 10, ст. 1127.

органы (имя, место жительства гражданина, гражданство, отношение к военной службе, непогашенная судимость и т.п.).

В качестве условий возникновения правового режима тайны личной жизни выделены следующие: наличие сведений, соответствие сведений общим признакам информации с ограниченным доступом, сведения должны представлять собой персональные данные (сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность). Каких либо административных актов или иных формальных действий носителя тайны, направленных на признание сведений тайной личной жизни не требуется.

В целом, правовой режим тайны личной жизни формируется на стыке правовых режимов нематериальных благ и информации с ограниченным доступом. Тайна личной жизни одновременно может рассматриваться как разновидность информации (частный случай конфиденциальной информации) и как нематериальное благо (ст. 150 ГК РФ). Такие признаки тайны личной жизни как отсутствие экономического содержания и неотчуждаемость от личности позволяют отграничить тайну личной жизни от других видов конфиденциальной информации, а признание тайны личной жизни конфиденциальной информацией позволяет провести границу различия между тайной личной жизни и другими нематериальными благами.

Термином **«профессиональная тайна»** предложено обозначить отдельный вид информации с ограниченным доступом, объединяющий сведения, получаемые субъектом-профессионалом о гражданах и юридических лицах при исполнении им своих профессиональных обязанностей. К профессиональной тайне относятся нотариальная тайна, тайна связи, врачебная тайна, адвокатская тайна, тайна страхования, тайна усыновления, таможенная тайна, налоговая тайна, тайна средств массовой информации, тайна исповеди, тайна следствия и судопроизводства, банковская тайна, служебная тайна и др.

Отличительная черта данного вида информации с ограниченным доступом заключается в том, что конфиденциальные сведения, принадлежащие физическим и юридическим лицам, приобретаются и используются другим лицом - до-



веренным представителем определенной профессии при исполнении профессиональных обязанностей, в целях обеспечения реализации и защиты прав, законных интересов граждан и юридических лиц.

Держателями, а в отдельных случаях и распорядителями профессиональной тайны могут быть как юридические, так и физические лица, трудовая или иная профессиональная деятельность которых непосредственно связана с получением и использованием информации с ограниченным доступом, которая принадлежит другим физическим или юридическим лицам. К таким субъектам относятся служащие и иные работники государственных органов, сами государственные органы, работники коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальные предприниматели, страховщики и иные лица (адвокаты, нотариусы, священники и т.п.).

По общему правилу правовой режим профессиональной тайны возникает в момент фактического получения конфиденциальных сведений лицом, уполномоченным на то законом, распорядительной документацией юридического лица, договором, либо полномочия которого очевидно явствуют из обстановки передачи данных.

В отношении профессиональной тайны (в т.ч. в отношении всех видов конфиденциальной информации ее составляющих) делается вывод о том, что ее коммерческий оборот полностью исключается. Обратное противоречило бы сущности профессиональной тайны, основным назначением которой является нераспространение, обеспечение ограниченного доступа третьих лиц к информации, полученной держателем тайны при осуществлении профессиональных обязанностей от субъекта или иного распорядителя информации. Гражданско-правовое значение оборот профессиональной тайны может иметь в строго определенных случаях, в том числе, когда неправомерным разглашением профессиональной тайны причиняется имущественный и моральный вред. В большинстве случаев, неправомерное распространение профессиональной тайны о гражданине можно квалифицировать как посягательство на личное нематериальное благо гражданина - нарушение его права на сохранение тайны личной жизни.

Далее анализ общих положений о профессиональной тайне получил свое развитие в исследовании специфики гражданско-правового режима отдельных видов профессиональной тайны. В отношении каждого вида профессиональной тайны последовательно анализируется понятие, субъектный состав, основания и порядок возникновения правового режима, содержание правового регулирования, предлагаются направления и способы совершенствования действующего законодательства.

Специфика субъектного состава, содержания и способа возникновения правового режима **коммерческой тайны** в отношении отдельных сведений не позволяет отождествлять коммерческую тайну ни с одним другим видом конфиденциальной информации. В отличие от других видов конфиденциальной информации субъектами коммерческой тайны могут быть только индивидуальные предприниматели и коммерческие организации <sup>1</sup> при условии, что субъектом коммерческой тайны признается лицо, о котором имеет место данная информация. Держателем, распорядителем и потребителем коммерческой тайны могут быть любые субъекты.

Очевидно, что содержание коммерческой тайны не ограничивается сведениями об ее субъекте и его деятельности. Содержание коммерческой тайны составляют любые сведения, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым нет свободного доступа на законном основании и их обладатель принимает меры к охране их конфиденциальности (ст. 139 ГК РФ). Так не является информацией о субъекте, но может быть признана коммерческой тайной информация о технологии производства изделия, результаты маркетингового исследования и т.п. <sup>2</sup>

Как видно из ст. 139 ГК РФ в отличие от других видов конфиденциальной информации содержание коммерческой тайны, составляют сведения, обладающие действительной или потенциальной коммерческой ценностью. Причем осо-

---

<sup>1</sup> Как исключение из общего правила, субъектами коммерческой тайны могут быть и некоммерческие организации, в случаях, когда действующее законодательство допускает предпринимательскую деятельность некоммерческих организаций (ст. 50 ГК РФ).

<sup>2</sup> См. также: Плаксин В.А. Коммерческая тайна: правовые проблемы/Плаксин В.А., Макогон Ю.В.//Государство и право.- 1992.- №8.- С. 73-80.

бой социальной ценностью в силу их неизвестности третьим лицам должен обладать каждый вид информации с ограниченным доступом. Специфика же коммерческой тайны заключается в особом коммерческом характере такой ценности. Коммерчески ценной, на наш взгляд, информация становится тогда, когда ее использование (в том числе через засекречивание) непосредственно или потенциально улучшает экономическое или морально-стратегическое положение коммерсанта на рынке: влечет за собой получение дохода<sup>1</sup>, экономию расходов, создает конкурентное преимущество<sup>2</sup>, способствует формированию положительной деловой репутации<sup>3</sup> и т.п. При этом, как справедливо отмечается в литературе, коммерческая тайна может и не отвечать требованиям новизны<sup>4</sup>.

Для того чтобы отдельные сведения были признаны коммерческой тайной достаточно того, что они соответствуют ст. 139 ГК РФ и не включены в перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну. При этом сам обладатель информации решает, какие сведения он хотел бы наделить правовым режимом коммерческой тайны и в отношении каких сведений он будет принимать активные меры по охране, ограничению свободного доступа к информации третьих лиц. Какого либо дополнительного административного акта, договора с третьим лицом или иного юридически значимого действия в данном случае не требуется. В этом заключается особенность способа возникновения правового режима коммерческой тайны в отношении конкретных сведений. Момент возникновения правового режима коммерческой тайны совпадает с моментом возникновения сведений, обладающих признаками коммерческой тайны, в том числе признак, согласно которому в отношении коммерческой тайны должны приниматься активные меры к обеспечению ее конфиденциальности.

---

<sup>1</sup> См. также: Морозов Д.В. Коммерческая и налоговая тайна/Морозов Д.В.//Главбух- 2000.- № 7.

<sup>2</sup> Незаконное использование коммерческой тайны во многих странах признается формой недобросовестной конкуренции. См.: Клейн Н.И. Антимонопольные законы государств содружества/Клейн Н.И.//Законодательство и экономика.- 1995.- № 3-4; Рачук Т. Коммерческая тайна - способ защиты от недобросовестной конкуренции. Защита информации/ Рачук Т.// Информационные технологии.-1996.- №3(19).

<sup>3</sup> Иваненко Ю.Г. Деловая репутация юридических лиц и ее правовая защита /Иваненко Ю.Г. // Законодательство.- 2000.- № 10

<sup>4</sup> Ильиных Е.В. Институт коммерческой тайны в современном российском праве/ Ильиных Е.В.//Законодательство и экономика.- 2002.- №11.

*В целом проведенный анализ правового регулирования оборота отдельных видов информации с ограниченным доступом позволил сделать вывод о том, что правовое регулирование в данной сфере далеко от совершенства.* Отсутствие на законодательном уровне единой концепции непосредственно влияет на состояние законодательства об отдельных видах информации с ограниченным доступом.

*Законодательство об отдельных видах информации с ограниченным доступом характеризует несовершенство терминологии* - имеет место терминологическая путаница, нормативные определения отдельных видов информации с ограниченным доступом либо отсутствуют, либо не позволяют в полном объеме определить правовую природу и признаки данного вида информации.

*Связывая с оборотом того или иного вида информации с ограниченным доступом возникновение особого правового режима, законодатель во многих случаях ненадлежащим образом регламентирует вопросы о субъектном составе, содержании, основаниях возникновения и прекращения такого правового режима.*

*Недостаточно внимания уделяется вопросам регулирования имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений.* Ситуация неопределенности правовой природы отдельных видов информации с ограниченным доступом, отсутствие в законодательстве норм, указывающих на принадлежность отдельных видов информации с ограниченным доступом к объектам гражданских правоотношений затрудняют реализацию норм гражданского права в данной сфере.

*Анализ вышеуказанных недостатков законодательства показывает, что правовое регулирование оборота отдельных видов информации с ограниченным доступом необходимо формировать на основе единой теоретической концепции об общеправовом, в том числе гражданско-правовом, режиме информации с ограниченным доступом. Каждый вид информации с ограниченным доступом должен иметь нормативное определение, отражающее его правовую природу, признаки и место в общей системе информации. В описании правового режима отдельного вида информации с ограниченным*

*доступом законодатель должен исходить из необходимости последовательной регламентации вопросов о субъектном составе, содержании, основаниях и моменте возникновения и прекращения соответствующего правового режима.*

**В Заключении**, подводя итог проведенного исследования, автор отмечает, что проведенная работа позволила обобщить имеющийся теоретический и практический опыт правового регулирования оборота информации с ограниченным доступом. В контексте общенаучных познаний были обозначены основы общеправового и гражданского регулирования оборота информации с ограниченным доступом, выявлена правовая природа и доказана самодостаточность информации с ограниченным доступом как самостоятельного объекта гражданских правоотношений. Научная классификация всей совокупности отдельных видов информации с ограниченным доступом позволила разработать систему информации с ограниченным доступом, способную выступить теоретическим фундаментом построения единого механизма правового регулирования оборота различных видов информации с ограниченным доступом. Исследованием отдельных видов информации с ограниченным доступом подтверждена правильность сделанных выводов о природе, признаках и системе информации с ограниченным доступом, а также раскрыты основы общеправового и гражданско-правового режима данных сведений.

Для целей проведенного исследования был разработан ряд научных вопросов, непосредственно не входящих в предмет диссертации: сформулировано понятие и признаки информации, как социального и правового явления, проведена ее классификация; разработана система признаков и понятие объекта гражданского правоотношения; предложена самостоятельная терминология субъектного состава информации с ограниченным доступом; предложено изменить формулировку термина «нематериальные блага» на «личные нематериальные блага» и др.

### III. ПУБЛИКАЦИИ АВТОРА

По теме диссертации опубликованы следующие работы:

1. Салихов И.И. Объект гражданского правоотношения/Салихов И.И. // Тезисы докладов IV межвузовской научной конференции «Государство и право на рубеже XX – XXI веков: актуальные проблемы современности», МарГУ, Йошкар-Ола 1997 С. 18.- 0,25 печ.л.
2. Салихов И.И. Тайна как объект правовой охраны/Салихов И.И.// Современные проблемы права интеллектуальной собственности: Теория и практика. Отечественный и зарубежный опыт: Сб. науч. трудов Отв. ред. С.А.Чернышева. – Казань: Издательство Казанского государственного университета, 1998.- С.61.- 0,5 печ.л.
3. Салихов И.И. Право каждого на тайну /Салихов И.И.// Права человека в современном мире. Правовой, политологический, социологический и философский аспекты. Всероссийская научная конференция (тезисы докладов). К 50-летию принятия Всеобщей декларации прав человека.- Казань: Унипрес, 1999. – С. 45.- 0,3 печ.л.
4. Салихов И.И. Некоторые проблемы правового регулирования оборота недокументированной информации / Салихов И.И.// Сборник аспирантских научных работ. Выпуск 4.- Казань: Центр инновационных технологий. 2003.- С. 444.- 0,5 печ.л.
5. Салихов И.И. Коммерческая тайна как объект гражданских правоотношений/Салихов И.И.//Ученные записки Филиала КГУ в г. Н.Челны. Выпуск 4.- Н.Челны: Бизнес-Медиа, 2004-ISBN 5-89663-031-X.- С. 56.- 0,5 печ.л.